

POR EL CONVENTO Y MONIAS DE SANTA Clara de la Ciudad de Antequera.

En el pleyto.

CON

Doña Beatriz Maria Chacon, muger de dõ Ramiro Mauricio de ſan Vicente, vezina de la dicha Ciudad.

En Granada, en la Imprenta Real. Año de 1639.



ARA INTELIgencia deſte pleyto preſupongo, que dõ Franciſco de Llanes Nauarrete, vezino del lugar de la Roda, otorgò ſu teſtamento, y por vna clauſula de el hizo mejora de tercio, y remaniente de quinto en doña Maria Cabeça de Llanes ſu hija legitima, y de doña Catalina Cabeça ſu muger, y ſeñalò para la dicha mejora vna huerta con ſu anoria, y caſas, y tierra que eſtà junto con ella, que todo ſerà catorze fanegas de cuerda, poco mas o menos, q̃ es la isla que llaman de Llanes en la ribera del rio de Genil al partido del Vado los bueyes, termino de Eſtepa, linde con tierras de don Gaſpar de Llanes, y con tierras de Marcos Muñoz, y otros linderos, con cargo y grauamen de que en cada vn año para ſiempre jamas le dixeſſen por ſu alma, y de la dicha Catalina Cabeça ſu muger quatro Miſſas de memoria rezadas en la Ygleſia del dicho lugar a nueſtra Señora del Roſario, y llamò a la dicha ſu hija, y deſpues della ſu hijo, o hija mayor, ſus nietos y deſcendientes, con prohibicion de enagenacion, y con que D. Catalina Cabeça ſu muger auia de ſer vſufrutuaria por los dias de ſu vida, la qual acetò la dicha clauſula en el miſmo teſtamẽto que otorgò en 20. de Mayo de 605. años.

2 ¶ Lo ſegundo ſe preſupone, que las dichas doña Catalina Cabeça, y doña Maria de Llanes ſu hija, en nueue de Diziembre de 628. otorgaron ſu teſtamento en vna miſma carta, e inſtituyeron cierto vinculo, y por vna clauſula del reſeruaron el diſponer de la huerta del termino de Eſtepa en el Vado de los bueyes, que es la que don Franciſco de Llanes Nauarrete ſu padre auia dexado vinculada, y que de lo procedido en que ſe vendie

re la huerta que reseruan, se redimiran los censos de los demas bienes que vinculan, porque declaran, que la dicha casa huerta, y tierra de la Roda, no se comprehende en el dicho vinculo, porque queda para los efetos que declarará, reseruan el vsufruto por todos los dias de su vida, con clusula que ningun Guardian, Abadesa, Prouincial, ni General, ni otro Prelado se lo pueda estoruar, ni impedir.

3 ¶ Lo tercero se presupone, porque auiendo tratado de professar las susodichas, se ganaron patentes del Prouincial de la Prouincia del Andaluzia, para que se les diesse la profession, dando y pagando las susodichas mil ducados cada vna, los alimentos y ajuar acostumbrado, y para que en razon dello el Conuento haga las escrituras que conuengan, para que se ganaron tres patentes, que todas son de vn tenor, y en la quarta patente dà licencia al Abadesa para que dè la profession a doña Maria de Yllanes, con que tenga diez y seys años cumplidos, y sea recibida por los votos de la Comunidad, y aya pagado los alimentos del año del nouiciado, y el ajuar, y con que primero y ante todas cosas el Conuento, y el mayordomo en su nombre estè entregado en mil ducados en reales por la dote de la susodicha, o en censos sobre buenas possessiones, a contento del Conuento y mayordomo, y del Guardian del Conuento de Antequera, y para otorgar las escrituras dà su autoridad al Conuento en bastante forma, y en virtud destas patentes el Conuento en veynte y nueue de Diziembre de 628. dà carta de pago a las dichas doña Catalina, y doña Maria de Yllanes su hija, de vn censo de dos mil ducados de principal, que las susodichas auiã otorgado el dicho dia, y impuesto sobre sus bienes en fauor del dicho Conuento, por escritura ante el mismo escriuano, y en la carta de pago, sin tener licencia del Prouincial, ni auer auido tratados, pusieron esta clausula.

CLAV-

¶ *Y renunciaron qualesquier derechos que a la legitima paterna y materna pertenetiere a la dicha doña Maria, pertenezca, o pueda pertenecer al dicho Conuento.*

4 ¶ Lo quarto se presupone, que las dichas doña Catalina Cabeça, y doña Maria de Yllanes su hija professaron en el dicho Conuento en ocho de Enero de 629. años, las quales en 31. de Otubre de 629. vendieron la dicha huerta a don Francisco de Nauarrete Cespedes, vezino de la villa de Estepa, sin que en la dicha venta interuiniesse el Conuento, ni los tratados, ni licencia del Prouincial, y en ocho de Febrero de 1633. otorgaron escritura en fauor de la dicha doña Beatriz Maria Chacon, en que le renuncian el dicho mayorazgo, y le cedẽ qualquier derecho que al vsufruto les pertenezca, declarandola por successora legitima en el dicho mayorazgo, por razon de auer contrauenido algunas condiciones del, y en virtud de la dicha renunciacion litigaron pleyto en esta Corte los dichos don Ramiro, y doña Beatriz Maria Chacon su muger con el dicho don Francisco de Cespedes Nauarrete, el qual por sentencias de vista y reuista fue condenado a restituyr la dicha huerta, pagandole ciertos mejoramientos.

5 ¶ Lo quinto y vltimo se presupone, que el dicho Conuento en 17. de Mayo de el año passado de seyscientos y treynta y ocho, puso demãda en esta Corte a la dicha doña Beatriz Maria Chacon, pretendiendo, que por la profession de las dichas doña Catalina, y doña Maria por los dias de la vida de las susodichas se les auia adquirido el vsufruto de los bienes del dicho vinculo, y que en la renunciacion que auian hecho en doña Beatriz Maria Chacon, no auian interuenido las solemnidades que el derecho requiere. Piden que se declaren por nulas, y en consequencia se le restituya la huerta con los frutos.

6 ¶ Esto presupuesto, en dos articulos se ha

de diuidir esta informacion. En el primero se fundarà, que por la professsion de las dichas doña Catalina, y doña Maria se adquirio al Conuẽto el vsufructo de los bienes de el dicho mayorazgo, y que en la renunciacion que hizo el Conuento en la carta de pago que otorgò de la dote de las susodichas huuo notoria nulidad, porque no huuo tratados, ni licencia del Superior, y que quando los huuiera no se comprehendio en la dicha renunciació la sucession del dicho vinculo.

7 ¶ En el segundo se fundarà, que aunque las dichas doña Catalina, y doña Maria en el testamento que otorgaron antes de la profession, reseruarõ el disponer de la huerta, e isla de Yllanes, por no auer dispuesto en tiempo auil la renunciacion que hizieron en doña Beatriz Maria Chacon, tuuo la misma nulidad que la venta que hizieron en fauor de don Francisco de Cespedes: y aunque en el testamento pusieron pacto que en el vsufruto que reseruauan no se auia de poder entrometer ningun superior, contuuo lo susodicho notoria nulidad, por ser contra la sustancia del voto y profession.

ARTICVLO I.

8 ¶ Cierta cosa es por los autos, y en q̃ ambas partes vamos conformes, que don Francisco de Llanes Nauarrete fundò vinculo y mayorazgo de la isla que llaman de Yllanes, sobre que es este pleyto, porque fuera de auer dexado impuesta carga de Missas, lo qual solo no era por si suficiente para induzir mayorazgo, pero si con esto concurren otras presunciones, o cõjecturas, se induze verdadero mayorazgo, y en esta clausula ay palabras que denotan perpetuydad, llamamientos perpetuos, prohibiciòn de enagenació: y assimismo clausula para que siempre esten estos bienes sin partirse ni diuidirse, todo lo qual induze mayorazgo, vt

cle-

eleganter resolvunt Dom Molin.lib.1.cap.5. per totum,& ibi eius Addit. Valasc.consult. 82. nu. 6. Flores de Mena,in addit.ad Gam.decis.30. Dom. Perez de Lara,de Capell.lib.1.cap. 4. sub nu. 39. vers. *Quam dic*, Rodrig.de ann. redditib.lib.2.q.9. sub num. 65. Pelaez de Mier. de maiorat. 2. part. quest.5 num.96. Velazquez de Auendañ. in l. 41. Taur.glos.3. num. 12. ubi in hæc notabilia verba prorrumpit,ibi: *Sed an ex oneris impositione, quæ celebrandi annuatim sacrifitia causa alicui, & eius liberis relinquitur inter omnes de familia fideicommissum perpetuum videatur inductum, in quo iure maioratus succedatur pauci ex nostris explicaruut, quorum vera resolutio est, quod si testator aliquibus verbis perpetuitate, aut indibiduitatem, aut bonorum alienatione importantibus usus fuerit, seu vocationes de maiore primogenito genere agnatione parentella masculis, vel alias similis fecerit, quibus coniectura posset deduci maioratus, dicendum esset ex eisdem bonis verum primogenium fuisse institutum.* Dom. Castill.tom.5.cap 93.§.11.num. 16.vers. *Tertia denique, & vltima fuit opinio.* Dom. Piæses,cons.11 à num.1.volum.2. Y assi es indubitable que el dicho don Francisco en la dicha clausula fundò vinculo y mayorazgo perpetuo en fauor de la dicha doña Maria,y de los demas de su familia, y por ser esto tan indubitable y cierto, no me detengo mas en ello, y porque està calificado con la determinacion,y carta executoria que obtuuo don Ramiro, y doña Beatriz Maria Chacon su muger, contra don Francisco de Cespedes, por la qual fue condenado el susodicho en restitucion de la dicha huerta,è isla de Yllanes, por razon de no auerse podido vender,ni enagenar por las dichas doña Catalina,y doña Maria, con que quedò juzgado que era vinculada la dicha huerta,porque en la determinacion no solo viene aquello que se determina, sino lo que se presupone para su determinacion,vt post Paul.de Castr.Bald. & alios resolunt Magon. decis Florent.3.num.19.Grat.tom 3.cap.445.n.20 Salgad.de Regia protect.4.part.cap.9.num. 24. & 25.

& 25. & num. 150. D. Præſ. conſ. 123. num. 50. &
conſ. 134. num. 44 & conſ. 179. n. 56. tom. 2. Otero, de iure paſcendi, c. 15. n. 14.

9 ¶ Aſsimiſmo es coſa cierta, q̃ por la profeſsion que en el dicho Conuento hizieron las dichas doña Catalina, y doña Maria, ſe adquirio el vſufruto de los bienes que las ſuſodichas tenian, y eſpecialmente de la dicha huerta al dicho Conuento, text. in Auth. ſi qua mulier, & in Authent. ingreſſi, C. de Sacroſanct. Eccleſ. cap. ſi qua mulier, & cap. quia ingredientibus, 19. q. 3. l. 17. titul. 1. part. 6. late Thom. Sanch. de Relig. ſtatu, libr. 7. cap. 12. num. 4. particularmente ſiendo el dicho Conuento capaz de adquiſicion, porque aunque los menores de la Regular obſeruancia, y los Capuchinos no ſean capazes de adquiſicion, ex cap. 3. Seſſ. 25 de Reg. Conc. Trident. no comprehende a las Monjas de Santa Clara, de cuyo inſtituto es el dicho Conuento, porque las dichas Monjas ſon capazes de bienes, iuxta declarationem Cardinalium, in dict. cap. 3. Concil. Trid. quam referunt Honded. conſ. 60. num. 5. & 6. & conſ. 62. n. 2. & 3. & conſ. 76. a num. 9. volum. 2. Caſanate, conſ. 26. num. 2. & plures alij relati à Thom. Sanch. lib. 7. de Relig. ſtatu, cap. 12. num. 2. Manuel Rodrig. q. Regul. q. 29. art. 14.

10 ¶ Aſsimiſmo es coſa indubitable, que el dicho Conuento ſucedio por los dias de las dichas doña Catalina, y doña Maria en el vſufruto de los bienes del dicho vinculo, no obſtante que huuieſſen profeſſado, porque ſiendo capaz de bienes en comun el dicho Conuento, y no eſtando excluido, y ſiendo fundado de bienes patrimoniales, ſin auer juriſdicion anexa, ni dignidad, es indubitable que puede ſuceder por los dias de el Religioſo en los bienes del mayorazgo, ex texto expreſſo, in l. Statius Florus, §. Cornelio Felici, ff. de iure fiſci, & ita reſolvunt Molin. lib. 1. cap. 13. num. 95. Carolus de Tapia, in Auth. ingreſſi, verbo, ſua, cap. 16. n. 9. C. de Sacroſanct. Eccleſ. Manuel Rod. tom. 2. Regular.

gular. art. 12. column. 2. vers. *Certum est*, Mier. de maiorat. 2. part. quæst. 3. num. 37. Surd. cons. 557. num. 13. Mastrill. decis. 65. num. 3. Pater Thomas Sanch. dict. lib. 7. de Religios. statu, cap. 15. nu. 16. ibi: *Quare non est recedendum á communissima sententia allegata dicente Monasterium, non aliter sucedere in hunc maioratum durante Monachi vita, quam in alia eius bona, quare sicut in alia bona, siue ante professionem, siue post ab ipso adquisita succedit, ita & in maioratum, siue ante, siue post professionem adueniat.* Dom. Castil. lib. 3. controuers. cap. 12. num. 56 & nouissime tom. 6 cap. 162. num. 25. vbi innumeros cumulat.

11 ¶ Y aunque en este mayorazgo huuiera exclusion de persona Religiosa, auia de suceder el dicho Conuento, por ser mayorazgo hecho de mejora de tercio y quinto, en que es preciso que el testador guardasse la forma de la l. 27. de Toro, y ass. no puede excluyr a sus descendientes, aunque sea Religiosos, vt pulchrè resolvunt Molin. lib. 2. c. 12. num. 55. & ibi eius Addit. Angul. de meliorat. in l. 11. glos. 4. num. 9. Dom Castill. dict. lib. 3. controuers. cap. 12. num. 44. & tom. 5. cap. 99. & tom. 6. cap. 162. num. 12. Thom. Sanch. dict. lib. 7. c. 15. num. 6. circa fin. D. Perez de Lara, de vita homin. c. 30. n. 122. 11

12 ¶ Y no es de consideracion dezir, que lo susodicho procediera en caso que el Conuento no huuiera renunciado la legitima paterna, y materna de la dicha doña Maria de Yllanes, y otros derechos, porque auiendo renunciado quedò totalmente priuada del: quia renuntianti non datur amplius regressus ad illud quod renuntiabit, l. quæritur, §. si venditor, ff. de ędilit. edict. l. Herennius, in princip. ff. de euict. cum alijs adductis à Surd. cons. 133. in princip. lib. 1. & cons. 395. nu. 4. Menoch cons. 401. numer. 100 & cum innumeris Gallerat. de renuntiat. lib. 2. cap. 5. num. 4. y quedando excluydas las dichas doña Catalina, y doña Maria por la resolucion, es lo mismo que si huuieran muerto naturalmente, l. si necem, §. si deportatus,

tatus, ff de bonis libert. l. 1. §. sed si patronus, ibi: *Pro mortuo habetur*, ff. de coniung. cum emancipat. lib. exornat Dom. Præs. cons 97. num. 132. y asi se defiere al siguiente substituto, l. 1. §. qui habebat ff. de bon. poss. contra tabul. l. pater filium, ff. de inoffitios. testam. l. 1. §. sciendum. ff. de suis, & legitim. hæred. l. 2. §. ita demum, ff ad Tertul. Gregor. Lopez, in l. 8. verbo, de heredar, tit. 29. part. 2. Molin. lib. 3. cap. 2. num. 13. Mier. de maiorat. 2. part. quæst. 3. num. 32. Thom. Sanch. libr. 7. cap. 15. num. 37. Dom. Castill. cap. 162. n. 30. tom. 6.

13 ¶ Pero sin embargo de la renunciacion que hizo el Conuento en la carta de pago que dio de las dotes de la dicha doña Catalina, y doña Maria, se les adquirio el vsufruto de los bienes del dicho vinculo, porque la dicha renunciació fue ninguna, por no auer interuenido la licencia del Superior, y los tratados, y las demas solenidades que se requieren; porque aunque sea para dexar de adquirir, o renunciar vn derecho que no està diferido, es necessario la dicha licencia del Superior, porque viene a ser enagenacion de aquel derecho que se renuncia, textus est expressus, in l. magis puto, §. si pupillus, vers. *Fundum*, ff. de rebus eorum, ibi: *Fundum autem legatum repudiare pupillus sine Prætoris authoritate non potest est enim, & hanc alienationem, cum res sit pupilli nemo dubitat.* Y asi que en semejante renunciacion sea necessaria la autoridad del Prelado, y los demas requisitos que se requieré en las demas enagenaciones de bienes de Yglesia, tenent Mench. de success. progress. lib. 3. §. 27. num 23. Pinel. de bonis matern. in l. 1. part. 3. num. 103. vers. *Alia ampliatio erit*, Lambert. de iure patron. lib. 3 quæst 9. art. 1. num. 21. Molin. de iust. & iur. tract. 2. disput. 468. num. 11. Redoanus, de rebus Ecclesiæ non alienand. quæst. 2. cap. 12. à princip. Y asi fue ninguna la renunciacion que hizo el Cõuento.

14 ¶ Y no es de consideracion dezir, que en la patente que dio el Prouincial para que profes-

sassen

fassen las dichas doña Catalina, y doña Maria, dio licencia para otorgar las escrituras que fuessen necessarias, porque en la dicha licēcia no se comprehendio la facultad de renūciar, porque solo en las patentes se dà licencia al Abadesa, para que teniēdo doña Maria edad de diez y seys años cumplidos, y teniendo los votos de la Comunidad, y pagando el dote que està concertado, se admita a la professión, y assi siendo el decreto y licencia limitado, no se pudo extender a la renunciacion que hizo el Conuento, por ser estas licencias y decretos de estricta naturaleza, vt probat text. in l. si pupillorum 7. §. si Prætor, ff. de rebus eorum, ibi: *Si Prætor tutoribus permisserit vendere illi obligauerint, vel econtra, an valeat, quod actum est, & mea fert opinio enim qui aliud fecit, quam quod á Pratore decretum est nihil egisse*: tradunt Simoncel. de decretis, lib. 1. titul. 11. inspect. 4. num. 92. vsque ad 96. Mantic. de tacit. & ambig. lib. 4. tit. 6. num. 9. & lib. 7. tit. 15. num. fin. Molin. de Hispan. primog. lib. 4. cap. 5. n. 23. Grat. lib. 4. discept. cap. 767. num. 23. & 27. Girond. de priuileg. num. 984. Cald. de empt. & vendit. cap. 13. num. 14. & nouissime Dom. Francisc. Hieronim. de Leon, decil. Valent. 169. num. 7. & seqq. Y en terminos, quod alienatio rei Ecclesiæ vltra facultatem concessam nulla sit, eleganter resoluit Paris. cons. 85. num. 45. lib. 2. Farinac. decis. 430. num. 2. tom. 2. nouis. Rot. ibi: *Quod defecerit solennitas, clarè constat ex eo quod ista concessio fuit facta authoritate Vicarij Lucani in vim brebis Sixti IV. emanati de anno 1482. quod est restrictum ad bona valoris quatuor florenorum, & tamen bona alienata, vt patet ex instrumento ipsius concessionis longe excedebant istum valorem, ideoque Vicarius non potuit hanc concessionem authorizare.*

15 ¶ De que resulta, que en la dicha renunciacion no interuino licencia del Superior, ni los tratados, ni demas solenidades que son necessarias para la enagenacion de los bienes Eclesiasticos, y assi fue ninguna la dicha renunciacion, ex text. in

Auth. hoc ius porrectum, C. de Sacrosanct. Eccles. cap. sine except. 2. quæst. 2. cap. 1. iuncta glos. de rebus Ecclesiæ non alienand. lib. 6. Couarr. lib. 2. variar. cap. 17. num. 1. Auendañ. de exequend. mādar. cap. 4. num. 34. vers. *Tertio requiritur*, Domin. Castill. de vsufructu, cap. 54. num. 23. vers. *Monasterium autem*; August. Barbos. de vniuerso iure Ecclesiast. lib. 3. c. 30. n. 8. & 9.

16 ¶ Pero quando sin perjuyzio de la verdad huuiera interuenido licencia del Superior, tratados, y demas solenidades que requiere el derecho interuengan en la enagenacion de los bienes Eclesiasticos; adhuc en la dicha renunciacion no se comprehende el vinculo y mayorazgo que don Francisco de Yllanes Nauarrete dexò a doña Maria su hija, porque conforme a la renunciacion q̃ el Conuento otorgò, tan solamente renunciaron qualesquier derechos que a la legitima paterna y materna pertenecieren a la dicha doña Maria, pertenezca, o pueda pertenecer al dicho Conuento, y las renunciaciones sunt stricti iuris, & strictissime interpretandæ sunt, tam respectu iurium, quā personarum, Alexand. cons. 115. lib. 5. Nata, cons. 78. num. 6. Menoch. cons. 1. num. 206. & cum multis Petrus Surd. cons. 431. num. 20. Molin. de ritu nuptiar. quæst. 79. num. 8. Y en la renunciacion solo viene aquello que expressamente se contiene en la renunciacion, l. si domus, vbi glos. & DD. ff. de seruit. vrban. l. qui cum tutoribus, in princip. ff. de transact. l. si seruus, §. illud, l. tres fratres, ff. de pac. l. iuuemus, C. ad Velleian. ibi: *Ea renuntiatio ad illos contractus, & illas res, seu personas, quibus consensum suum proprium accomodauerunt, vel accomodauerint, coarctetur*: cap. sane, & cap. veniens, de renuntiation. Bald. cons. 437. num. 2. lib. 1. Tiraquell. in l. si vnquam in præfat. num. 128. Mascard. conclus. 1267 per totam, Petr. Surd. cons. 431. num. 15. ibi: *Tertio renuntiatio restringi semper solet ad expressa, & non potest ad alia trahi, sed in instrumento non est expresse facta mentio de restauro nondum petito, sed solum de eo*

quod

quod fuerat petitum, & concessum; ideò referendum est ad illud, non ad aliud de quo nihil specifice fuit dictum, & dici facile potuisset si talis fuisset intentio, Molin. vbi supra, num. 8. & 9. Paul. Gallerat. de renunt. lib. 1. cap. 9. á num. 4.

17 ¶ Porque las palabras de la renunciacion diligenter sunt ponderanda, & attente debent præscrutari, vt dixit Decius, cons. 625. num. 6. Paris. de resign. benef. lib. 8. quæst. 1. num. 13. nam nõ nisi ad ea quæ ex vi verborum expresse inferuntur renuntiatio extendi potest, Tiber. Detian. cons. 113. nu. 18. vers. *Sed certa est regula*, lib. 3. Menoch. cons. 423. nu. 49. Gallerat. dict. quæst. 9. num. 4 & 5. cum quilibet quantum minus possit præsumatur sibi velle præiudicare iusque suum remittere, l. cum de indebito 25. ff. de probat. cap. super hoc, de renuntiat. itaque in renuntiatione semper debet fieri interpretatio, vt ea renuntianti minus noceat quam sit possibile, dict. l. si domus, ff. de seruit. vrban. Vibius, decis. 316 in fin. Honded. cons. 29. num. 94. lib. 1. Surd. cons. 431. num. 32. Gratian. cap. 799. num. 22. Gallerat. de renunt. dict. cap. 9. num. 14.

18 ¶ Demas de que en la renunciacion de la legitima paterna y materna de doña Maria no se pudo comprehender el vsufruto que durante los dias de la vida de doña Catalina Gabeças le pertenecio conforme a la fundacion del mayorazgo, en que dõ Francisco de Yllanes quiso que la susodicha gozasse del vsufruto de los dichos bienes por todos los dias de su vida: porque siendo la renunciacion de estricta naturaleza, como dexamos resuelto, no se pudo extender a este caso.

19 ¶ Y en la renunciacion general de la legitima paterna y materna de doña Maria no pudo venir el vinculo y mayorazgo que el dicho don Francisco de Yllanes su padre instituyó: porque en las renunciaciones generales de legitima nunca viene el fideicomisso y mayorazgo, si no es que expressamente se haze mencion del vinculo y fideicomisso: cap. in generali si de feudo fuerit controuers. quia

in generali renuntiatione non venit feudum, nisi de eo fiat expressa mentio, Bald. in Authent. in successione, circa finem, C. de suis, & legit. hæred. Paris. conf. 12. dubio 3. volum. 1. Surd. conf. 446. nu. 7. volum 3. Manuel Rodriguez, quæst. regul. tom. 2. quæst. 28. art. vltim. Grammat. decis. 101. á num. 9. & 10. Rota, apud Farinac. decis. 782. á num. 1. Thom. Sanchez, de Relig. statu, lib. 7. cap. 7. num 8. ibi: *Quinta conclusio, nec excluditur similiter â bonis paternis, quæ nomine, seù ratione, & iure feudi pater habet, quia hæc non sunt bona hæreditaria, & sic non sunt omnino paterna cũ solo feudi iure ad ipsum pertineant.* Et dict. lib. 7. cap. 15. num. 29. ibi: *Quinto dubitatur an casu quo Monasterium habeat ius succedendi in maioratum, succedat quando Professus ille renuntierat anteá hæreditati nulla facta maioratus mẽtione, & dicendum est non includi maioratum in renuntiatione, atque idem probauimus supra, etsi esset generalis renuntiatio hæreditatis, & bonorum*: & in proprijs terminis resoluit etiam Paul. Galerat. de renuntiat. lib. 3. cap. 7. num. 13. vers. *Monialis autem.* Y asi en la renunciacion que hizo el Conuento no se pudo comprehender la mejora de tercio y quinto, y vinculo hecho della.

20 ¶ Y no es de consideracion dezir, que esta renunciaciõ fue general de todos los derechos que pudiessen pertenecer a la dicha doña Maria, y asi siendo renunciacion general se ha de extender a el vinculo que le dexò su padre: argum. textus in l. pluribus, & ibi Bart. ff. de aceptilat. Petr. Surd. decis. 185. num. 1. & decis. 217. num. 9. & 10. & in conf. 431. ex num. 2. Menoch. conf. 496. ex num. 58. lib. 5. cum alijs adductis á D. Castillo, lib. 4. cap. 42. à num. 38. & 39. y la dicha renunciacion fue general, vt constat ex verbis eius, ibi: *Y renunciarõ qualesquier derechos que a la legitima paterna y materna pertenecieren a la dicha doña Maria, pertenezca, o pueda pertenecer al dicho Conuento.*

21 ¶ Pero este fundamento es de ninguna cõsideracion, presuponiendo, que la renunciaciõ que el Conuento hizo solo fue de los derechos de las

legitimas

legitimas paterna y materna de doña Maria; y assi la renunciacion, aunque vse de qualesquier palabras generales, restringitur ad rē, & causam expressam, para lo qual es texto expresso la l. emptor, §. Lutius, ff. de pactis, donde entre dos que auia pleyto sobre ciertas cuentas, y vno dio finiquito y liberacion general, diziendo estar contento de todo lo que se le deuia, ex quacumque causa, y siendo la liberacion tan general, se estendio solo á la cuenta que se trataua que pertenecia ad mensam nummulariam, y no a otra cosa alguna, ibi: *Si tantum ratio accepti, atque expensi computata fuerit cætere obligationes manent in sua causa*, l. si de certa 31. C. de transact. melior text. in l. si cùm dies, aliás, quid tamen, §. plenum, ff. de recept. arbit. ibi: *Sed si fortè de vna re sit disputatio, licèt pleno compromisso actum sit, tamen ex cæteris causis actiones super esse, id enim venit in compromissum, de quo actum erit vt veniret.* Y assi que las transaciones generales se restringan aut causam expressam, aunque tengan palabras generales, tradunt Menoch. lib. 3. præsumpt. 151. num. 8. Trentacinq. variar. resolut. lib. 3. tit. de transact. resolut. 2. num. 1. Gratian. cap. 747. num. 12. & 21. Mantic. de tacit. & ambig. lib. 26 tit. 6. num. 3. Valasc. consultat. 36. num. 2. Honded. cons. 49. & 82. num. 50. volum. 1. Alexand. Ludouis. decis. 158. per totam, Sesse, decis. 404. num. 59. tom. 4. D. Castillo, dict. lib. 4. cap. 42. num. 2. & sequenti, Farinac. dict. decis. 783. num. 6. in fine, ibi: *Cùm igitur habeamus causam expressam, ad illam semper restringitur generalitas verborum transactionis.*

22 ¶ Y esto procede con mayor razon quando las palabras generales, salva ratione recti sermonis possunt restringi, túnc enim non comprehendunt omnia, sed solum illud de quo agitur: vt pulchré resoluunt Honded. dict. cons. 49. num. 34. & 35. lib. 1. Surd. decis. 17. sub num. 4. Seraphin. decis. 737. per totam, Trentacinq. dict. resolut. 2. nu. 10. Beltram. in addit. ad Ludouis. dict. decis. 158. nu. 7. ibi: *Si tamen verba essent adeó generalia, & prægnantia, vt salva ratione recti sermonis non possent restringi, tùnc omnia*

compre-

comprehenderent. Y las palabras dela renunciacion se pueden, salva ratione recti sermonis, restringir a solo la legitima, y assi no pudo quedar comprehendido en la renunciacion el vinculo.

II. ARTICVLO.

23 ¶ Aunque es cierto, conforme a la disposicion del Santo Concilio de Trento, Sess. 25. de regular. cap. 19. que los nouicios pueden dētro de los dos meses proximos a la Profession, disponer de sus bienes en lo que quisieren, con licencia del Ordinario: vt cum Nicol. Garcia, Thom. Sanchez, & alijs resoluit Augustin. Barbos. de potest. Episcop. allegat. 99. num. 1. & 2. Y esta disposicion no tenga lugar en los testamentos, codicilos, y donaciones causa mortis que los tales nouicios hizieren, porque estas las pueden hazer en qualquiera tiempo, aunque sea antes de los dos meses, mirando a la libertad que cada vno tiene para poder testar de sus bienes: y assi que no proceda en los testamentos, si no en los contratos la disposicion del Concilio, resoluunt Nicol. Garcia, de benef. part. 11. cap. 9. num. 17. Sanchez, de Relig. statu, lib. 7. cap. 5. n. 13. Monet. de commut. vltimar. volunt. cap. 5. num. 11. Molin. de ritu nupt. lib. 3 quæst. 99. num. 26. Gratian. tom. 3. disceptat. cap. 587. nu. 30. Barbos. dict. allegat. 99. num. 12. vers. *Sed verius est contrarium*. Y esto es sin disputa ni controuersia, y assi pretende la parte de doña Beatriz Maria, que en el testamento que otorgaron las dichas doña Catalina y doña Maria reseruarō el disponer de la huerta como quissen, como consta del testamento. ibi: *Excepto la dicha huerta del termino de Estepa en el rio de Genil*. Et paulo inferius, ibi: *E porque, como queda dicho, tenemos de disponer de la huerta, casa, y tierra que con ella està, y de la casa del lugar de la Roda, assi para pagar las dichas nuestras dotes, como para redimir los censos que sobre nuestros bienes se pagan, si nos pareciere redimirlos, y para otros efetos, protestamos*

mos hazerlo, como queda referido, y que de lo que dello procediere lo tenemos de poder destribuyr, y dar y pagar a quien y como nos pareciere, sin que se nos pueda prohibir la dicha disposicion y distribucion. Y asi auiendo dispuesto de la dicha huerta en fauor de don Francisco de Cespedes, y despues de doña Beatriz Maria Chacon, no puede tener el Conuento derecho alguno.

24 ¶ Porque a esta dificultad se respõde, que aunque las dichas doña Catalina y doña Maria reseruaron en si el poder disponer desta huerta, no dispusieron della antes de la Profession, si no despues de Monjas Professas, porque la Professiõ que hizieron fue en ocho de Enero de 629. y la venta q̃ hizieron a don Francisco de Cespedes Nauarrete fue en treynta y vno de Otubre de 629. y la renunciacion que hizieron en fauor de doña Beatriz Maria fue en ocho de Febrero de 633. en tiempo que ya no podian testar, disponer, ni contraer, por ser Mõjas Professas: vt latè resoluunt Franch. in Rubric. de testament. in 6. num. 62. Couarr. in cap. 2. de testamẽt. num. 8. in fin. Cald. de nominat. emphiteot. quęst. 6. num. 19. Honded. cons. 60. num. 12. & 61. num. 43. volum. 2. Molin. tom. 1. de iustit. & iur. disputat. 140. column. 2. vers. *Quim, & bona*, & plures alij relati á Thom. Sanchez, lib. 7. cap. 3. num. 54. in fin.

25 ¶ De que resulta, que aunque hiziessen la dicha reserua, no pudieron hazer los dichos cõtratos. quia idem est fieri aliquid tempore prohibito, vel conferri in tempus prohibitum. l. in tempus, ff. de hæred. inst. l. stichus seruus meus, ff. de manum. testament. l. quod sponsę 4. C. de donat. ante nupt. Tiraquell. in tractat. de iur. constitutis, part. 3. limitat. 2. num. 3. cum seqq. de iur. primogenituræ, quæst. 40. num. 178. Conan. comment. iuris, lib. 8. cap. 2. num. 7. Mascard. de probat. conclus. 1076. num. 1. Valasc. consultat. 77. num. 4. Gratian. cap. 712. num. 1. Barbos. axiomat. 92. num. 7. Velasc. eodem tractat. liter. F. num. 135. Y la razon la dio elegantemente la gloss. in l. illa institutio, verbo, *perti-*

 nere,

nere, ff. de hæred. instit. porque si vno dispone en tiempo prohibido de lo que reseruò en tiempo permitido, viene a disponer de aquello que no es suyo, y que ya está adquirido a la Religion, por la disposicion de la Authent. ingressi, C de Sacrosanct. Eccles. cum alijs adductis supra num. y assi la disposicion es ninguna.

26 ¶ Y no es de consideracion dezir, que cōforme a otra clausula del testamēto las susodichas reseruaron el vsufruto de los bienes de que instituyeron mayorazgo, y assimismo de la huerta, y demas bienes que tenian, con pacto de que no se auiā de entrometer en lo susodicho Prelado, Prouincial, ni General de la dicha Orden, y que si se les impidiesse sucediesse en el vsufruto doña Ysabel Cabeças, hermana de la dicha doña Catalina, y assi parece que ha llegado el caso de poder suceder la dicha doña Ysabel, por impedirles el Cōuento el gozar del vsufruto.

27 ¶ Porque se responde, de que hasta aora por el Conuento no se les ha prohibido que gozen del vsufruto de los bienes del mayorazgo que instituyeron, ni de la huerta, y demas bienes reseruados para disponer, ni la parte contraria ha mostrado que el Superior les aya prohibido el gozar del dicho vsufruto, antes lo que el Conuento oy litiga es, para que las susodichas puedan conseguir el vsufruto que perdieron del dicho vinculo, por la enagenacion que hizieron en don Francisco de Cespedes, y renunciacion en doña Beatriz Maria Chacon.

28 ¶ Lo segūdo se responde, que el dicho pacto fue ninguno, y de ningun valor ni efeto, porque fue contra la substancia del voto de pobreça el retener proprios bienes, in vito & reluctante Superiore: y de la misma manera que vicia la Professiō este pacto, ha de viciarse como sino se huuiera puesto: ex text. in cap. dudum, vers. *Insuper*, de conuers. coniugat. cap. fin. de condit. apposit. tradunt Cocarr. in 4 de sponsalib. 2. part. cap. 3. §. 1. num. 18. Zeuall.

uall.in suis quæstion.pract.quæst.85.nu.2 Manuel Rodrig.tom.3.quæst.regular.quæst.17.art.6.& plures relati á Thom.Sanchez, de Religios.statu,lib.5. cap.4. num.92. & seqq. & nouissimé ab Augustin. Barbos in collectan.ad cap.fin.qui Clerici,vèl vouentes,num.3 ibi: *Alij tamen clarius,vt ipsi dicunt in hac quæstione subdistinctione procedunt dicentes,quod si quis Religiosus sub ea conditione,vt sibi liceat proprium & bona immobilia possidere, & libere adquirere profiteatur retinendo ea vt propria in vito Prælato, talis Professio erit nulla, & irrita,vtpotè contra essentiam,atquè substantiam Religionis, & omnino contraria voto paupertatis,secus autem esset quãdo vsum solum, sibi reseruaret profitens pro suis necessitatibus ex Superioris licentia eiusque nutu reuocabilẽ,tùnc enim valet Professio,nec conditio reijcitur.*

29 ¶ Lo tercero se responde, que en duda la reseruacion de los bienes, hecha por el Religioso hecha por la Professión, se ha de interpretar y entender, que la reserua que haze est solum quo ad vsum ex licentia Superioris ab ipso reuocabilis, y assi vale la Professión, y la condicion, porque las palabras se han de interpretar, ita vt actus valeat, cap.Abbate,de verbor.significat.l.quotiens, ff.de verbor. obligat.porque las palabras de vn contrato se han de interpretar, vt eius naturæ non repugnent,l.damni infecti quidam,in princip. ff.de dãn. infecto, l. si vno, in princip. ff. locat. tradit Sanch. dict.cap.4. num.98. qué refert & sequitur Barbos. in collect.ad cap.fin.qui Clerici,vél vobentes,n.3. circa medium.

30 ¶ Menos es de consideracion dezir, que en el vinculo y mayorazgo que fundô don Francisco Llanes Nauarrete,marido de doña Catalina, y padre de doña Maria, puso prohibicion que no se pudiesse vender la huerta,y por el mismo caso que se venda y enagene, ibi : *El que lo hiziere pierda el derecho de posseer,y suceda el siguiente llamado,a quien desde lue go llamo por posseedór.* A la qual condicion se pretende por parte de doña Beatriz,y de don Ramiro,que contrauinieron doña Catalina y doña Maria,vendiendo

diendo a censo la huerta que assi quedò afecta al di
cho mayorazgo a don Francisco de Cespedes, por
lo qual perdieron el derecho de suceder, y passò el
mayorazgo a doña Beatriz Maria, como parienta
mas cercana: quia alienans contra prohibitionem
testatoris cadit in pœnam priuationis DD. in l. fi-
lius familias, §. Diui, ff. de legat. 1. Surd. cons. 546.
num. 10. lib. 4. Mieres, de maiorat. 2. part. quæst. 4.
illat. 8. num. 1. Fussar. de substit. quæstion. 718. nu-
mer. 1.

31 ¶ Porque se responde. Lo primero, que
como consta del testamento del dicho don Francis
co de Llanes, el susodicho fundò vna mejora de ter
cio y quinto, en que fue preciso guardar la forma
de la l. 27. de Toro, y assi no pudo excluyr a su hi-
ja, y llamar los transuersales en caso de contrauen-
cion: vt laté resoluunt Molin. de primogen lib. 2.
cap. 12. num. 55. Angul. de meliorat. gloss. 4. l. 11.
num. 9. D. Castill. lib. 3. controuers. cap. 12. nu. 44.
& tom. 5. cap. 99. & tom. 6. cap. 162. num. 12. Pat.
Thom. Sanchez, de Religios. stat. lib. 7. cap. 15. n. 6.
circa finem, Dom. Perez de Lara, de vita hominis,
cap. 30. num. 122.

32 ¶ Lo segundo se responde, que la enage-
nacion que las dichas doña Catalina y doña Maria
hizieron en fauor del dicho don Francisco de Ces-
pedes, y la renunciacion en fauor de doña Beatriz
Maria fue ninguna, y de ningun efeto, por las cau-
sas que tenemos alegadas en nuestro articulo pri-
mero de defeto de solennidad, y licencia del Supe-
rior, y por la incapazidad de las personas, por ser
entonces ya Religiosas Professas: y quando la ena
genacion es ipso iure nulla no se incurre la pena: l.
ea quidem, C. si mancipium, ita fuerit alienatum,
& in l. continuus, §. cum quis, ff. de verbor. obligat.
Y assi que por la enagenacion nula no se cayga en
pena de priuacion, elegante resoluunt Rip. in dict.
l. filius familias, §. Diui, num. 22. Menoch. cons.
322. num. 53. & sequenti, Cephal. cons. 355. num.
29. Y esto procede con mayor razon quando alie-
natio

natio esset nulla defectu solemnitatis, quia túnc non esset in cursa pœna: secundum Ruinum, cons. 85. num. 3. lib. 5. quem refert Magon. decis. Florentin. 50. num. 31. y assi no huuo contrauencion en la dicha enagenacion. Respeto de lo qual esperamos se ha de dar por ninguna la dicha renunciacion fecha por doña Catalina y doña Maria en la dicha doña Beatriz Maria, mandando restituyr al Conuento los bienes del dicho vinculo, para que los tenga y goze por los dias de la vida de las dichas Religiosas, con los frutos dende el dia que tomô la possession la susodicha. Salva in omnibus D. V. C.

El L. D. Luys Thadeo del Burgo.